

РЕШЕНИЕ
гр. София, 23.01.2020 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД, НАКАЗАТЕЛНО ОТДЕЛЕНИЕ,
9-и състав, в публично заседание на тринадесети октомври, през две хиляди и седемнадесета година, в състав:

Председател: БИСЕРКА ПАМУКОВА

при участието на секретаря Елена Чаушева, като разгледа докладваното от съдията **НАХД № 8009** по описа за **2017** година, за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 59 и следващите от ЗАНН.

Образувано е по жалба на «Нова Броудкастинг Груп» АД, с ЕИК 832093629 със седалище и адрес на управление гр. София 1592, район «Искър», бул.»Христофор Колумб» № 41, ет.6, представлявано от Дидие Жорж Филип Щосел в качеството му на Изпълнителен директор чрез пълномощника му -юрк. _____ против наказателно постановление № РД-10-35/10.04.2017 г., издадено от председателя на Съвета за електронни медии, с което за нарушение на чл.75, ал.1 ЗРТ и на основание чл.126, ал.1 вр.ал.3 чл.127, ал.2 ЗРТ, на дружеството жалбоподател е наложено административно наказание „имуществена санкция” в размер на 3000 (три хиляди) лева.

В жалбата се излагат съображения, че нарушението за което е ангажирана административно -наказателната отговорност на дружеството жалбоподател не било извършено. Акцентира се на обстоятелството, че в съставения акт за установяване на административно нарушение било посочено, че на 16.12.2016 г. в програмата на „Нова телевизия” в интервала от 11:11 до 11:24 часа е излъчен разговор между водещата на предаването „На кафе” – Гала и известния астролог Гал Сасон съдържащ „скрито търговско съобщение”, което се оспорва от жалбоподателя. Прави се искане обжалваното НП да бъде отменено.

В проведените съдебни заседания пред настоящата инстанция жалбоподателят се представлява от адв. _____, която поддържа жалбата. В дадения ход по същество излага подробни аргументи за отмяна на обжалваното НП.

Въззиваемата страна се представлява от юрк. _____, която оспорва жалбата. Развива подробни съображения в представените писмени бележки, в които взема отношение по всички възражения, изложени в

жалбата, като намира същите за неоснователни и моли съда да потвърди издаденото НП, като правилно и законосъобразно.

Обжалваното НП е надлежно връчено на жалбоподателя, жалбата е депозирана в преклузивния срок по чл. 59, ал. 2 от ЗАНН чрез наказващия орган съгласно чл. 60 от ЗАНН, от активно легитимирано за това лице и против акт, подлежащ на съдебен контрол.

Съдът, след като служебно провери обжалваното наказателно постановление, доводите на страните и събраните по делото доказателства приема за установено от фактическа страна следното:

На 12.01.2017 г. в Съвета за електронни медии, бул. "Шипченски проход" 69, при преглед на записи от Интегрираната система за мониторинг на СЕМ на телевизионна програма "Нова Телевизия" на доставчика на медийни услуги "Нова Броудкастинг Груп" АД, е установено следното:

На 16.12.2016 г., във времето от 11:11 часа до 11:24 часа по програма "Нова Телевизия", в предаването „На кафе“ гост на Гала е Гал Сасон, астролог и специалист по кабала. Срещата е със следното аудио-визуално съдържание:

В студиото на предаването „На кафе“, на фона на колаж от снимки на Гал Сасон, глас зад кадър чете: „Той се е доказал като астролог, експерт по кабала. Преподавател и автор на бестселъри и е помогнал на хиляди хора да намерят вярната посока в живота си. Гал Сасон има дълбоката връзка със страната ни заради българските си корени и често идва у нас, а ние се възползваме да го каним на кафе, за да чуем безпогрешните прогнози и ценните му съвети“.

След тази кратка визитка на Гал Сасон, на зрителите е предложен видеоматериал от предишно негово гостуване в предаването „На кафе“. Виждат го с показалка в ръка, пред астрологична карта, да обяснява хороскопа на България. Разговорът между Гала и Гал Сасон се води с помощта на преводачка.

Гал Сасон: "Това е Сатурн и това е планетата на кармата е била там през последните три години. И това е домът на кариерата. Много често става въпрос за водачество, така че тези, които са пастири на България са преживявали трудности от 2012 година. Сега вече излиза от там и ще влезе в 11-ти дом."

Гала: Там какво е? Значи...

Гал Сасон: Което е домът на общността, на обществата, на общности, на народа. Това означава, например във Вашия случай, че това ще бъде Европейският съюз. Така че е възможно да има малко трудности по отношение на Европейския съюз или със съседите, със съседните държави. Хора, които са около Вас. Също така може да означава, че определени компании, и то големите компании в България, може да преживеят криза. И нови компании може да се възстановят, да се

възобновят.

Гал Сасон и Гала продължават да стоят пред астрологичната карта, обясненията му са звуково обрани (затихнати) и женски глас зад кадър чете: „Миналата година Гал Сасон ни показва и как можем да подредим дома си според учението „Фън Шуй“, за да привлечем благополучие в различни сфери от живота ни”.

„Това което е необходимо да се направи, е да наложиш тази карта, така че тази част, която е тъмна, да съвпадне с входа - там, където влизат хора в дома. След което, другите стаи, Вие ги разполагате според тази схема. Ако това е входа на апартамента и да речем тук е спалнята. Твоята спалня ще бъде точно в областта, свързана с взаимоотношенията, така че това е чудесно! Но да речем, че там например попада банята. Така че ти ще трябва да се увериш, че наистина чистиш банята и, че слагаш нещо, което да е свързано с единството, със сливането. Например, двама души, които са влюбени. Ако това е входът, и от лявата страна тук, има друга стая, там се намира ъгълът на богатството. Всяка стая в твоята къща, всъщност има в себе си всяка една от тези схеми. Тоест, като влизаш във всяка стая може да се наложи абсолютно същата схема, (Гал Сасон тръгва да показва из студиото) защото това е ъгълът, свързан с взаимоотношенията. Например, сложете още една статуетка там, защото това е жена без глава. Направете и един мъж, който да е без глава. (Чува се тежка въздишка от Гала) Това например е много лоша поличба.”

Гала поставя статуетка до женската статуетка без глава и Гал Сасон одобрява това с думите: ”Ето, това са взаимоотношенията”.

Гала: Добре, от дясната. От лявата страна какво е?

Гал Сасон: Този ъгъл е свързан с парите.

Гала: Как да направим така, че да привлича пари този ъгъл?

Гал Сасон: Можем например да добавим виолетов цвят.

Гала и Гал Сасон поставят от двете страни на камината по една голяма виолетова ваза.

Отново върху колаж от снимки на Гал Сасон, женски глас зад кадър чете: „**Какъв е поводът световноизвестният астролог да дойде този път в България** и какви съвети ще ни даде за предстоящата година на Огнения петел, ще разберем от самия Гал Сасон сега в „На кафе”.

Гала посреща Гал Сасон в днешното издание на предаването „На кафе”.

Гала /към преводачката/: Елица, пробвам го на български след толкова идвания, обаче не ми отговаря на български.

Гал Сасон: По различни езици говоря. Всъщност наистина е така, ще трябва малко да поработя над българския си. Поне обаче моята книга на български излезе, преведена е на български.

Гала: Слава Богу! И то е за следващата година. Сега ще си говорим с теб днес. Много особена година според китайците, година на Петела. Но първо, искам да започнем с това, ти ще останеш малко повече днес при нас, гледам времето, **първо да започнем с причината да си в България този път**, освен разбира се, да ми гостуваш.

Гал Сасон: Чувствам, че част от мен е българска и както всяко

растение трябва да попадне на правилната почва, аз усещам, че трябва да съм тук, за да мога да помогна на други хора, но също и самия аз да усетя почвата. Защото кабала се отнася към дървото на живота. Много години аз съм бил градинар и земята е много важна. И аз наистина се усещам много свързан с българската земя. И затова съм и късметлия, че мога да идвам тук. **Да не идвам като турист, а също и да предлагам нещо. Тук ще предложа един семинар за новата 2017 в хотел „Хемус“. Това ще бъде в събота в шест и половина и ще говорим за цялата астрология на 2017 година - как да се подготвим за нея, какво да имаме предвид, и в неделя, от десет до пет ще направим един семинар, който ще бъде за напреднали в астрологията.**

Гала: Аха, т.е. в събота могат хора, които просто искат да научат всичко за следващата година, ние малко ще дадем сега. А вторият клас, който е в неделя, той е за напреднали. Там е повече кабала или...

Гал Сасон: Ще бъде по астрология, но е отворен за всякакъв тип хора. Няма да говорим висша математика. Гала: Разбрах някои интересни неща за него. Чакай сега да те попитам. Знам, че всички, които дойдат ще научат много повече, но казваш, че там ще се разбере какво обединява огромни величини като Кеплер, Нютон, Коперник, Чърчил и Де Гол. Малко издай, какво ги обединява?

Докато Гал Сасон обяснява кое е общото между тези хора, на видеостената в студиото се излъчват кадри от семинари на Гал Сасон пред множество участници в тях.

Гал Сасон: ...Но мисля, че ти /към Гала/ казваш нещо вярно. Всички хора, тези хора, които ти цитира, са опитвали да открият по какъв начин светлината, астрологията, звездите, могат да ни влязат в употреба тук и сега. За да ни помогнат и да ни водят напред.

Гала: Тъй като на тази втора част, на този уъркшоп, който ще имаш в неделя, ще поговорите и за минали животи, карма, нещо интересно, любопитно винаги. За човек ти каза, че ти е добре и се чувстваш добре да идваш в България. Имаш българска жилка. Това сме си говорили с теб, знаем, но може ли човек да има такива усещания? Аз например, не обичам да ходя много в модерния свят. Аз обичам по-романтични, по-забравени от Бога места. Означава ли това, че може би в минали животи съм била на някакви по-самотни, по- пусти места, без много хора?

Гал Сасон: Да, мисля, че има едно нещо, което е доста подобно във всички традиции - и в християнството, и в юдеизма, и в езотериката. Всички тези традиции вярват в преражданията. Тоест все едно всички традиции наистина, приемат прераждането. Ние не винаги си спомняме нашите минали животи. Почти никога не си спомняме какво ни се е случило преди тригодишна възраст, но ние знаем, че психолозите казват, че това, което ни се е случило в първите три години е 85 % от нашата личност. И можем да кажем абсолютно същото за миналите животи. Ние не си ги спомняме, но всъщност най-вероятно е 85 % от нашата личност и

е подсъзнателно. Така че, когато ти харесва кафето, а не чая, може да е свързано с това... и т.н.

Гала закрива предаването с обещание към зрителите да видят какво вещаят звездите, според човека, който може да ги разчита по най-добрия начин, съвсем скоро в предаванията „На кафе”.

Предвид установеното св. Кецкарова- ст. Инспектор в СЕМ съставила против „Нова Броудкастинг Груп” АД, АУАН № НД-01-14/23.02.2017г. за извършено нарушение по чл.75, ал.1 от ЗРТ. В законоустановения срок е постъпило писмено възражение, в което се оспорват констатациите по АУАН.

Въз основа на АУАН е издадено обжалваното наказателно постановление /НП/ № № РД-10-35/10.04.2017 г., издадено от председателя на Съвета за електронни медии, с което за нарушение на чл.75, ал.1 ЗРТ и на основание чл.126, ал.1 вр.ал.3 чл.127, ал.2 ЗРТ, на дружеството жалбоподател е наложено административно наказание „имуществена санкция” в размер на 3000 (три хиляди) лева, като фактическите констатации в АУАН, изцяло са възпроизведени от АНО.

Изложената фактическа обстановка съдът приема за безспорно установена от писмените доказателства, приобщени по реда на чл. 283 от НПК, а именно: 1 бр. CD със запис на част от програма “Нова телевизия”, излъчена на 16.12.2016 г.; Разпечатка от сайта на издателство „Кибеа” относно семинара на Гал Сасон; Писмо с искане за предоставяне на копия от договорите за излъчени търговски съобщения и платено съдържание през м. декември 2016 г. по програма „Нова телевизия” изх. № НД-02-19-00-3/ 12.01.2017 г.; Отговор от „Нова Броудкастинг Груп” АД вх. № НД-02-19-00-3/ 17.01.2017 г.; Писмо с искане за предоставяне на копие от договор с Издателска къща „Кибеа” изх. № НД-02-19- 00-3/ 20.01.2017 г.; Отговор от „Нова Броудкастинг Груп” АД вх. № НД-02-19-00-3/09.02.2017г.; Покана за съставяне на акт за установяване на административно нарушение с изх. № НД-02-19-00-3/ 09.02.2017 г. + обратна разписка за получаването ѝ; Писмо изх. на СЕМ № НД-02-19-00-3/ 24.02.2017 г. до кмета на район Искър, Столична община; Писмо вх. № НД-02-19-00-3/ 23.03.2017 г. от кмета на район Искър, Столична община; Пълномощно рег. № 11765/ 2013 г. на нотариус Дарина Стойкова; както и от гласните доказателствени средства.

В с.з. проведено на 13.10.2017г. е извършен е оглед на ВД- диск DVD с надпис NTV/16.12.2016г. и прослушване на съдържащия се в същия видео запис, като съдът констатира следното: След рекламния блок в 11:11:36 ч. се появява надпис, че в предаването има продуктово позициониране; В 11:17:46 ч. до 11:18:38 ч. тече кроу, даващ информация за дата и часа на семинара - в събота от 18,30 часа, в неделя от 10,00 до 17,00 часа, указващи темата на семинара Кабала и астрология, какво ново ще научат последователите на тези науки, като в 11:19:16 ч. до 11:23:00 ч.

едновременно с излъчваните кадри от семинари на Гал Сасон се повтаря многократно кроу със информацията посочено по горе за датите и часовете на семинара в България; В 11:17:54 ч. Гал Сасон обявява, че семинарът ще бъде проведен в хотел "Хемус".

Съдът кредитира с доверие показанията на св. _____ извършила наблюдението върху предаването, възприемайки ги като обективни, безпротиворечиви и кореспондиращи на констатациите в съставения от нея акт за установяване на административно нарушение. Свидетелката обяснява, че доставчика на медийни услуги „Нова Броудкастинг груп“ АД чрез предаването „На кафе“ цели рекламирането на тези услуги на Гал Сасон и налице е евентуално послание използвано с комерсиални цели чрез зададените въпроси да се информира аудиторията за предстоящите семинари и при направена справка се е оказало, че тези посещения са много скъпо платени. Заблуждаващото за зрителя е именно това негово изнасяне на семинарите пред аудитория и целта на това посещение в „На кафе“ по-широк кръг хора да бъдат информирани, това е подвеждащо, защото е скрита реклама. Това е скрита реклама, защото в самото предаване и самото анонсиране на представените теми, никъде не се упоменава заплащане и това е заблуждаващото. Споменава се само тематиката, но не и за цената на семинара като рекламирането на услугите и дейността на Гал Сасон са с комерсиална цел, а зрителят не е информиран за това заплащане. Свидетелката обяснява, че в случая скритата реклама на Гал Сасон в предаването „На кафе“ подробно е представена неговата дейност и насочеността на разговора е бил в насока към представянето на негови семинари без да се споменава, че става на въпрос за платена услуга и това е заблуждаващото по отношение на гражданите. Правейки справка за семинарите на Гал Сасон на страницата на издателство „Кибее“ веднага излизат цена, дата, място и това, което е фрапантно това, което е в титулната страница и един от въпросите на Гала кои са интересните неща, за които той ще говори и какво обединява всички големи величини като Кеплер, Нютон, Коперник, Чърчил и Де Гол, абсолютно същият въпрос в страницата на „Кибее“ има много елементи, които натрупват и доказват, че това е скрита реклама. При разговора с Гала не е упоменат телефон за връзка или интернет страница упоменати са датата, мястото и темите на семинара. Ако отваряйки страница нямаше цени тази скрита реклама, която би донесла приходи тогава бихме могли да говорим само за култура при положение, че самата Гала обяснява, че това е един надграждащ лъч при положение, че тя самата цитира тези учени, за които биха научили гражданите при положение, че на титулната страница са цените за участие в тези семинари като са описани много добре описани в предаването за събота е за тези, които се интересуват за 2017 г. в неделя за тези, които разбират от Кабала, всяко едно изречение е премислено и е с цел разширяването на аудиторията на тези семинари,

което цели приходи. АУАН е за скрита реклама, която е забранена от чл. 75, ал. 2 ЗРТ.

В рамките на доказателствената съвкупност и на плоскостта на правнорелевантните факти, според съда не се очертават противоречия, при това притежаващи белезите на съществени такива, поради което и съдът не намира за нужно да излага подробни съображения, представляващи анализ на доказателствата.

Въз основа на така възприетата фактическа обстановка, съдът прави следните правни изводи:

Съгласно разпоредбата на чл. 63, ал.1 от ЗАНН, в това производство районният съд следва да провери законността на обжалваното НП, т.е. дали правилно е приложен както процесуалния, така и материалния закон, независимо от основанията, посочени от жалбоподателя - арг. от чл. 314, ал.1 от НПК, вр. чл. 84 от ЗАНН.

В изпълнение на това свое правомощие съдът констатира, че съставеният АУАН и оспорваното наказателно постановление са издадени от компетентни органи, в предвидената от закона писмена форма и съдържание, както и при спазване на предвидения процесуален ред. Нарушението е констатирано от длъжностно лице на Съвета за електронни медии -св.

— главен инспектор в СЕМ, на който със Заповед № РД -13-28/09.05.2016 г. на председател СЕМ е вменено задължението да съставя актове за установяване на административни нарушения на доставчиците на медийни услуги. Наказателното постановление, в съответствие с разпоредбата на чл. 127, ал. 2 от ЗРТ е издадено от председателя на СЕМ, избран с решение № РД -05- 79/09.05.2016 г. на СЕМ.

Административно наказателният процес е строго формален процес, тъй като с него се засягат редица права и законни интереси на физическите лица. Предвиденият в ЗАНН съдебен контрол върху наказателните постановления е за законосъобразност. От тази гледна точка съдът не е обвързан нито от твърденията на жалбоподателя, нито от фактическите констатации в наказателното постановление. Съдът трябва служебно да издири обективната истина и приложимия по делото закон.

При извършена проверка съдът констатира, че не са допуснати съществени нарушения на процесуалните правила, които да са абсолютни по своя характер и да водят до отмяна на обжалваното наказателно постановление. Не са нарушени разпоредбите на чл.42 и чл.57 от ЗАНН, както и сроковете по чл.34 от ЗАНН.

Съставеният акт, като официален документ има доказателствена сила до доказване на противното. Безспорно по делото е, че АУАН е съставен от компетентен орган, в присъствието на жалбоподателя, тъй като го е подписал, както и че е получил препис от АУАН, за което се е подписал.

При съставянето на АУАН не е нарушена разпоредбата на чл.40 от ЗАНН, тъй като в случая процесният АУАН е съставен в присъствието на свидетел, присъствал при установяването на нарушението, което е допустимо по аргумент на противното, регламентирано в чл.40 ал.3 от ЗАНН, в която е посочено, че при липса на свидетели, присъствали при извършването или установяването на нарушението, или при невъзможност да се състави акт в тяхно присъствие, той се съставя в присъствието на двама други свидетели, т.е. когато има свидетел, присъствал при установяване на нарушението АУАН може да бъде съставен само в негово присъствие, както е в конкретния случай.

Настоящият съдебен състав не споделя изложеното в жалбата, че в предаването е проведен обикновен разговор, като аудиторията не е могло да бъде подведена, поради наличието на продуктово позициониране и излъченото няма информационен характер, тъй като ясно е посочено времето, мястото и тематиката на семинарите.

Съдът намира за безспорно установено нарушение на чл. 75, ал. 1, изречение второ от ЗРТ. При извършен преглед на приложения запис се установи, че освен в разговора с госта, предстоящият семинар е представен многократно и чрез надписи на кроул. През цялото време на разговора текат надписи, в които се представя темата на лекцията в събота от 18:30 часа и надграждащият уъркшоп в неделя от 10 до 17 часа. Поради изложеното съдът счита, че въпросният семинар е не само „споменат“, както се твърди жалбата, а е налице търсено акцентирание именно на провеждането му чрез непрекъснато повтарящото се съобщение за дните, часовете и темите, които ще бъдат обхванати.

Описаното аудио-визуално съдържание представлява скрито търговско съобщение по смисъла на чл. 75, ал. 2 от ЗРТ, тъй като представя с думи и картина дейността и услугите на Гал Сасон, като с това представяне доставчикът на медийни услуги „Нова Броудкастинг Груп“ АД цели осигуряването на реклама чрез предаването „На кафе“ и то би могло да подведе аудиторията по отношение на своята същност. Налице е рекламно послание, използвано с комерсиални цели - чрез зададените въпроси (*Гала: Първо, да започнем с причината да си в България този път, освен разбира се, да ми гостуваш*) и съответните отговори (*Гал Сасон: Да, не идвам като турист, а също и да предлагам нещо. Тук ще предложат един семинар за новата 2017 в хотел „Хемус“. Това ще бъде в събота в шест и половина и ще говорим за цялата астрология на 2017 година - как да се подготвим за нея, какво да имаме предвид, и в неделя, от десет до пет ще направим един семинар, който ще бъде за напреднали в астрологията*) аудиторията да се информира за събитието, което би осигурило и по-голям брой участници в семинарите. При извършена от св.

справка за семинара се установява, че същият не е безплатен, т.е. представянето му чрез предаването би осигурило и съответните

приходи от закупуване на билети при предизвикан интересен у аудиторията.

С излъчването на описаното аудио-визуално съдържание на 16.12.2016 г. в предаването „На кафе” по програма „Нова телевизия”, в което са представени темите, датата и мястото на семинара на Гал Сасон, доставчикът на медийни услуги „Нова Броудкастинг Груп” АД не е спазил законовата разпоредба, че скритите търговски съобщения са забранени.

Макар единствено на обществените доставчици на медийни услуги, да са вменени специфични функции, изброени в чл. 6 от ЗРТ, то видът и съдържанието на излъчваните от търговските доставчици аудио-визуални произведения не е безконтролно, като същите също имат определени задължения по отношения на излъчваните от тях програми, обективирани в нормите на чл. 7 и сл. от ЗРТ. Нещо повече, съгласно разпоредбата на чл. 19а от ЗРТ, към всички доставчици на медийни услуги се изисква определен процент на съдържание в програмата на европейски произведения. Именно поради необходимостта от поддържане на баланс между търговската обвързаност на търговските доставчици на медийни услуги, демонстрирана чрез популяризиране на рекламни спотове, излъчвани по реда на чл. 74 и чл. 75 от ЗРТ.

В този смисъл, не са налице и несъответствия между действията на административнонаказващия орган и цитираните по -горе нормативни актове, уреждащи предоставянето на медийни услуги.

На следващо място, съдът не споделя и възражението на жалбоподателя за допуснато нарушение по чл.52, ал.4 от ЗАНН. В случая подробно са обсъдени от административно -наказващия орган, направените от жалбоподателя възражения, като на същите е даден аргументиран отговор. След извършване на преглед на записа и самостоятелно измерване на времетраенето на рекламите, включени в двата рекламни блока, АНО е извършил корекция на времетраенето на втория рекламен блок и съответно общото времетраене на двата рекламни блока.

Според настоящия съдебен състав необсъждането или не пълното обсъждане на възраженията срещу акта, макар и да е нарушение на процесуалните правила, не е от категорията на съществените, когато в НП са изложени подробни мотиви относно обстоятелствата по извършване на нарушението и съставомерността му, както и описание на доказателствата, които подкрепят направените изводи.

От събраните по делото доказателства, обсъдени по-горе, безспорно се установява, че жалбоподателят «Нова Броудкастинг Груп» АД е извършил вмененото му нарушение по чл.75, ал.1 ЗРТ, като с излъчването на описаното аудио-визуално съдържание на 16.12.2016 г. в предаването „На кафе” по програма „Нова телевизия”, в което са представени темите, датата и мястото на семинара на Гал Сасон, доставчикът на медийни услуги

„Нова Броудкастинг Груп“ АД не е спазил законовата разпоредба, че скритите търговски съобщения са забранени.

Тъй като отговорността на юридическите лица е «безвиновна», обективна отговорност, съдът не следва да обсъжда субективния елемент от състава на административното нарушение по чл.75, ал.1 ЗРТ.

Според съда извършеното нарушение не представлява маловажен случай по смисъла на чл.28 ЗАНН. Именно, поради формалния характер на нарушението, съдът намира, че конкретният случай не се отличава с по-ниска степен на обществена опасност от обикновените случаи на нарушения от този вид. С оглед на това, със самото осъществяване на нарушението, обществените отношения, обект на защита от разпоредбата на чл.89, ал.1 ЗРТ са застрашени.

При индивидуализация на наложеното административно наказание, АНО е наложил същото в предвидения размер, съгласно разпоредбата на чл.126, ал.3 вр.ал.1 от ЗРТ, поради което за съда не съществува възможност да го ревизира.

По изложените съображения съдът намира подадената жалба за неоснователна, а обжалваното наказателно постановление за законосъобразно, обосновано и правилно, поради което следва да бъде потвърдено изцяло.

Така мотивиран и на основание чл. 63, ал. 1, пр. 1 от ЗАНН, съдът

РЕШИ:

ПОТВЪРЖДАВА Наказателно постановление № РД-10-35/10.04.2017 г., издадено от председателя на Съвета за електронни медии, с което за нарушение на чл.75, ал.1 ЗРТ и на основание чл.126, ал.1 вр.ал.3 чл.127, ал.2 ЗРТ, на «Нова Броудкастинг Груп» АД, с ЕИК 832093629 е наложено административно наказание „имуществена санкция“ в размер на 3000 (три хиляди) лева.

РЕШЕНИЕТО подлежи на касационно обжалване пред Административен съд – София град на основанията, предвидени в НПК и по реда на Глава X от АПК в 14-дневен срок от получаване на съобщението за изготвянето му.

РАЙОНЕН СЪДИЯ:

12.03.2021

22
20.02.20

РЕШЕНИЕ

№ 1544

гр. София, 12.03.2021 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

Административен съд София – град, III – ти касационен състав, в публично заседание на 19.02.2021 г. в състав:

Председател: Десислава Корнезова
Членове: Полина Величкова
Адриан Янев

при участието на секретаря Илияна Тодорова и прокурор Ива Цанова, като разгледа КНАХД № 6441 по описа за 2020 г., докладвано от съдия Янев, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 63, ал. 1 ЗАНН, вр. чл. 208 и сл. АПК.

Образувано е по касационна жалба на „Нова Броудкастинг груп“ АД срещу Решение от 23.01.2020 г., постановено по НАХД № 8009 по описа за 2017 г. на Софийски районен съд, с което е потвърдено наказателно постановление № РД-10-35 от 10.04.2017 г., издадено от Председателя на Съвета за електронни медии, с което на основание чл. 126, ал. 1, вр. чл. 127, ал. 2 от Закона за радиото и телевизията е наложена на касатора имуществена санкция в размер на 3000 лева за нарушение на чл. 75, ал. 1, изречение второ от Закона за радиото и телевизията (ЗРТ).

В жалбата се излагат касационни основания за нарушения на материалния закон и за допуснати съществени нарушения на процесуалните правила. Счита, че не е налице скрито търговско съобщение, тъй като с диалога не се цели осигуряване на реклама и не може да подведе аудиторията по своята същност. Счита за допустимо споменаването на семинари на световно известен астролог, а изписаните под линия данни имат единствено информационен характер. Допълва за допуснати процесуални нарушения при издаването на наказателното постановление, тъй като не са обсъдени възраженията срещу акта за установяване на административното нарушение.

Ответникът по касационната жалба изразява становище за неоснователност на жалбата.

Участващият в касационното производство прокурор от СГП дава заключение за неоснователност на жалбата.

Административен съд - София-град, III – ти касационен състав, в качеството си на касационна инстанция, като взе предвид наведените в жалбата доводи и като съобрази разпоредбата на чл. 218 АПК, приема следното:

Касационната жалба е подадена в установения с чл. 211, ал. 1 АПК 14-дневен срок от надлежна страна срещу подлежащ на касационна проверка валиден и допустим съдебен акт и същата е процесуално допустима. Разгледана по същество жалбата е неоснователна.

Обжалваното съдебно решение е валидно и допустимо, което е постановено по подадена в срок жалба срещу наказателно постановление. Не са изтекли както сроковете по чл. 34 ЗАНН, така и абсолютната погасителна давност за административнонаказателно преследване.

Въззивният съд е приел, че на 16.12.2016 г. във времето от 11:11 часа до 11:24 часа по програма „Нова телевизия“ на доставчика на медийни услуги „Нова Броудкастинг груп“ АД в предаването „На кафе“ е излъчен диалог между водещата и госта Гал Сасон, астролог и специалист по кабала. Прието е, че аудио – визуалното съдържание на част от разговора представлява скрито търговско съобщение чрез представяне на семинар, организиран от Гал Сасон. Същото е осъществено чрез зададени въпроси на водещата (Първо, да започнем с причината да си в България този път, освен разбира се, да ми гостуваш) и съответните отговори на госта (Да, не идвам като турист, а също да предлагам нещо. Тук ще предложа един семинар за новата 2017 г. в хотел „Хемус“. Това ще бъде в събота в шест и половина и ще говорим за цялата астрология на 2017 г. – как да се подготвим за нея, какво да имаме предвид, и в неделя, от десет до пет ще направим един семинар, който ще бъде за напреднали в астрологията). След това последвали отново въпроси на водещата (Аха, т. е. в събота могат хора, които просто искат да научат всичко за следващата година, ние малко ще дадем сега. А вторият клас, който е в неделя, той е за напреднали. Там повече кабала или ...) и последвал отговор на госта (Ще бъде по астрология, но е отворен за всякакъв тип хора. Няма да говорим за висша математика). Въззивният съд е приел още, че по време на разговора семинарът е представен многократно чрез течащи надписи, с които се представя както неговите теми, така и информация за дата и час на събитието. Установено е още, че за участие за семинарите се заплаща възнаграждение.

Според въззивната инстанция е нарушена нормата на чл. 75, ал. 1 ЗТР, поради което правилно на основание чл. 126, ал. 1, вр. чл. 127, ал. 2 ЗТР е наложена имуществена санкция в размер на 3000 лева.

Настоящата касационна инстанция счита, че при правилно установена фактическа обстановка, съдът е формирал обосновани правни изводи.

Съгласно разпоредбата на чл. 75, ал. 1 ЗРТ търговските съобщения трябва ясно да се разпознават като такива, като скритите търговски съобщения са забранени. Скритото търговско съобщение е забранено от закона поради отрицателното му въздействие върху потребителите. За гарантиране правата на потребителите предлагането на стоки и услуги следва да се осъществява в съответствие с предвидените законови правила за визуализирането им.

Легална дефиниция на понятието скрито търговско съобщение се съдържа в разпоредбата на чл. 75, ал. 2 ЗРТ, съгласно която скрито търговско съобщение е представянето с думи, звук или картина на стоки, услуги, наименование, търговска марка или дейности на производител на стоки или доставчик на услуги в предавания, когато с това представяне доставчикът на медийни услуги цели осигуряването на реклама и то би могло да подведе аудиторията по отношение на своята същност, особено ако е направено срещу възнаграждение или подобно заплащане. Елементът на заплащането не е задължителен и не е необходимо да се доказва и установява, но законодателят е подчертал, че ако съобщението е направено срещу възнаграждение или подобно заплащане, това потвърждава характера му на скрито такова и с търговска цел.

34

Видно от цитираната разпоредба, за да е реализирана хипотезата на „скрито търговско съобщение“ следва да са налице две кумулативни предпоставки: 1. представянето да е с цел рекламиране и 2. въвеждане на аудиторията в заблуждение относно естеството на съобщението. В процесния случай е налице твърдяното нарушение, тъй като са налице посочените предпоставки.

Допустимо е да се споменават услуги и да се представят участници в предавания чрез тяхната дейност, но това следва да има само и единствено информационна цел, насочена за повишаване качеството на съответното предаване. Проведеният разговор за предстоящия семинар няма единствено информационен характер, а допълнително се цели неговото популяризиране. Въпросите и отговорите в диалога, съчетани с многократни надписи за време, място и тема, водят до извод, че се акцентира за провеждания семинар, за да се стимулират зрителите да го посетят. Посланието е да се използва услугата. В този смисъл е налице първата предпоставка, изискваща наличието на рекламна цел.

Налице е и втората предпоставка - въвеждане на аудиторията в заблуждение (за съставомерността на нормата не се изисква да е реализирана заблуда у аудиторията, само да е възможна). Това е така предвид характера на предаването – ежедневно токшоу, на което се обсъждат различни теми, които са зрителските очаквания. Заблуждението не следва да е относно качествата рекламираната услуга, а относно характера на предаването – дали цели скрита реклама или само информираност по съответната тема. В процесния случай под формата на информация за личността на госта, се разпространява информация за конкретен платен семинар, което води до заблуждение на аудиторията относно характера на разговора.

Неоснователно е позоваването на касатора, че подобен извод би означавало наличието на скрито търговско съобщение, когато театрален режисьор или артист оповестяват своите премиери или участия. Подобни обстоятелства не са налице, за да бъдат преценявани за съставомерността на нарушението. Единствено за допълнение ще се отбележи, че търговските съобщения трябва ясно да се разпознаваеми и съществуват ситуации, при които зрителят не се въвежда в заблуждение относно информационното послание.

Съгласно чл. 126, ал. 1 ЗТР за нарушение на чл. 75, ал. 1 ЗТР на доставчиците на медийни услуги се налага имуществена санкция от 3 000 лева до 20 000 лева. В настоящият случай правилно е наложена санкцията, която е в минимален размер.

Неоснователни са възраженията за допуснати съществено нарушение, тъй като по реда на чл. 52, ал. 4 ЗАНН наказващият орган не е обсъдил всички възраженията срещу акта за установяване на административното нарушение. Необсъждането на възражението срещу АУАН не е съществено процесуално нарушение. Това е така, тъй като правото на защита на наказаното лице не е нарушено, тъй като той може да изложи доводите си и пред съда. Въззивният съд е отговорил подробно и обосновано на всички възражения на жалбоподателя, поради което следва да се остави в сила обжалваното решение. Независимо от това следва да се отбележи, че възраженията срещу АУАН, подадени по реда на чл. 44, ал. 1 ЗАНН, се свеждат до несъставомерност на деянието, при което наказващият орган подробно е обсъдил всички елементи на състава на чл. 75, ал. 1 ЗАНН, като допълнително е изложил съображения, че не споделя доводите за наличие на споменаване на „семинара“.

Съобразно разпоредбата на чл. 63, ал. 3 от ЗАНН в съдебните производства по ал. 1 страните имат право на присъждане на разноски по реда на АПК. С оглед изхода на спора и направеното искане от страна на пълномощника на ответника по касационната жалба, както и на основание чл. чл. 63, ал. 5 ЗАНН, във вр. с чл. 37 от Закона за правната помощ,

във вр. чл. 27е от Наредбата за заплащането на правната помощ, съдът следва да присъди разноски за юрисконсултско възнаграждение в минимален размер от 80 лева.

По изложените съображения и на основание чл. 221, ал. 2 от АПК във връзка с чл. 63, ал. 1 от ЗАНН, Административен съд София – град, III – ти касационен състав,

РЕШИ:

ОСТАВЯ В СИЛА Решение от 23.01.2020 г., постановено по НАХД № 8009 по описа за 2017 г. на Софийски районен съд.

ОСЪЖДА „Нова Броудкастинг груп“ АД, ЕИК 205738443 да заплати на Съвета за електронни медии сумата в размер на 80 лева, представляваща юрисконсултско възнаграждение.

Решението не подлежи на обжалване и протест.

Председател:

Членове:

12.03.2021